



UOHSX00F9AFD

USNESENÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0395/2021/VZ

Číslo jednací: ÚOHS-32675/2021/500/Alv

Brno 24. 9. 2021

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, ve správním řízení zahájeném dne 10. 9. 2021 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – obec Proboštov, IČO 00266566, se sídlem nám. Svobody 700, 417 12 Proboštov,
- navrhovatel – Gardenline s.r.o., IČO 27263827, se sídlem Na Vinici 948/13, 412 01 Litoměřice, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 10. 9. 2021 Mgr. Martinem Horákem, advokátem, ev. č. ČAK 13970, se sídlem Jandova 208/8, 190 00 Praha 9,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Odbahnění a sanace rybníka v Proboštvě“ ve zjednodušeném podlimitním řízení zahájeném dne 31. 5. 2021 uveřejněním dokumentu „Zadávací dokumentace a výzva k podání nabídky“ z téhož dne na profilu zadavatele dostupném z <https://tenderarena.cz/dodavatel/seznam-profilu-zadavatele/detail/Z0000365/zakazka/426622> pod systémovým číslem P21V00195377,

vydává toto

usnesení:

Správním řízením se podle § 257 písm. e) zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, zastavuje, neboť navrhovatel – Gardenline s.r.o., IČO 27263827, se sídlem Na Vinici 948/13, 412 01 Litoměřice – nedoručil Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže návrh ze dne 10. 9. 2021 na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – obec Proboštov, IČO 00266566, se sídlem nám. Svobody 700, 417 12 Proboštov – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Odbahnění a sanace rybníka v Proboštvě“ ve zjednodušeném podlimitním řízení zahájeném dne 31. 5. 2021 uveřejněním dokumentu „Zadávací dokumentace a výzva k podání nabídky“ z téhož dne na profilu zadavatele dostupném z <https://tenderarena.cz/dodavatel/seznam-profilu-zadavatele/detail/Z0000365/zakazka/426622> pod systémovým číslem P21V00195377, **ve lhůtě podle § 251 odst. 2 citovaného zákona, tedy nejpozději do 10 dnů ode dne 30. 8. 2021, v němž**

jmenovaný navrhovatel obdržel rozhodnutí, kterým jmenovaný zadavatel odmítnul jeho námitky, tj. do dne 9. 9. 2021, nýbrž až dne 10. 9. 2021.

ODŮVODNĚNÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) jako orgán příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), obdržel dne 10. 9. 2021 návrh navrhovatele – Gardenline s.r.o., IČO 27263827, se sídlem Na Vinici 948/13, 412 01 Litoměřice, ve správním řízení zastoupena na základě plné moci ze dne 10. 9. 2021 Mgr. Martinem Horákem, advokátem, ev. č. ČAK 13970, se sídlem Jandova 208/8, 190 00 Praha 9 (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele – obec Proboštov, IČO 00266566, se sídlem nám. Svobody 700, 417 12 Proboštov (dále jen „zadavatel“) – při zadávání veřejné zakázky „Odbahnění a sanace rybníka v Proboštově“ ve zjednodušeném podlimitním řízení zahájeném dne 31. 5. 2021 uveřejněním dokumentu „Zadávací dokumentace a výzva k podání nabídky“ z téhož dne na profilu zadavatele dostupném z <https://tenderarena.cz/dodavatel/seznam-profilu-zadavatele/detail/Z0000365/zakazka/426622> pod systémovým číslem P21V00195377 (dále jen „veřejná zakázka“ nebo „zadávací řízení“).
2. Dnem 10. 9. 2021, kdy Úřad obdržel shora uvedený návrh, bylo podle § 249 zákona ve spojení s § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), zahájeno správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele.
3. Návrh navrhovatele směřuje proti rozhodnutí o vyloučení navrhovatele ze zadávacího řízení a proti rozhodnutí o námitkách. Konkrétně navrhovatel v návrhu namítá nepřiměřené, netransparentní a diskriminační posouzení technické kvalifikace. V rámci nabídky navrhovatel dle svého tvrzení předložil pět referencí, z nichž zadavatel dvě akceptoval, dvě neakceptoval a jednu vůbec relevantním způsobem neposuzoval, načež zadavatel dle navrhovatele přistoupil k vyloučení navrhovatele z důvodu, že neprokázal požadovanou technickou kvalifikaci. Dále navrhovatel namítá, že zadavatel dle něj námitky nevypořádal řádně, neboť žádným způsobem nevypořádal základní otázky spojené s doložením a prokázáním splnění technické kvalifikace nabídky navrhovatele. Navrhovatel se domáhá, aby Úřad zrušil rozhodnutí o námitkách a všechny navazující rozhodnutí zadavatele.
4. Účastníky správního řízení podle § 256 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel.
5. Zahájení správního řízení oznámil Úřad jeho účastníkům přípisem č. j. ÚOHS-31250/2021/511/KZa ze dne 14. 9. 2021.
6. Dne 17. 9. 2021 obdržel Úřad prostřednictvím datové zprávy vyjádření zadavatele k návrhu elektronicky podepsané dne 16. 9. 2021. Úřad dále dne 17. 9. 2021 obdržel prostřednictvím datové schránky a poštovních služeb dokumenty, jež zadavatel považuje za dokumentaci o zadávacím řízení. Ve svém vyjádření k návrhu zadavatel primárně upozornil na skutečnost, že návrh navrhovatele nebyl Úřadu a zadavateli doručen ve lhůtě podle § 251 odst. 2 zákona,

neboť rozhodnutí o námitkách bylo navrhovateli doručeno dne 30. 8. 2021, a nikoli dne 31. 8. 2021, jak dle zadavatele navrhovatel uvádí v návrhu. Z toho důvodu zadavatel navrhl, aby Úřad podle § 257 písm. e) zákona správní řízení zastavil.

K zastavení správního řízení

7. Po přezkoumání splnění zákonných podmínek vážících se k úkonu podání návrhu na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele Úřad konstatuje, že navrhovatel nenaplnil požadavky stanovené v ustanovení § 251 odst. 2 zákona, tj. svůj návrh nedoručil Úřadu včas, a proto Úřadu nezbylo než správní řízení zastavit. Ke svému rozhodnutí Úřad uvádí následující rozhodné skutečnosti.
8. Podle § 213 odst. 3 písm. b) zákona Ministerstvo pro místní rozvoj stanoví vyhláškou podmínky doručování prostřednictvím elektronického nástroje.
9. Podle § 4 odst. 1 vyhlášky Ministerstva pro místní rozvoj č. 260/2016 Sb., o stanovení podrobnějších podmínek týkajících se elektronických nástrojů, elektronických úkonů při zadávání veřejných zakázek a certifikátu shody, je doručením prostřednictvím elektronického nástroje okamžik přijetí datové zprávy na elektronickou adresu adresáta či adresátů datové zprávy v elektronickém nástroji.
10. Podle § 245 odst. 1 zákona odešle zadavatel do 15 dnů od doručení námitek rozhodnutí o námitkách stěžovateli. V rozhodnutí uvede, zda námitkám vyhovuje nebo je odmítá; součástí rozhodnutí musí být odůvodnění, ve kterém se zadavatel podrobně a srozumitelně vyjádří ke všem skutečnostem uvedeným stěžovatelem v námitkách. Pokud zadavatel námitkám vyhoví, sdělí v rozhodnutí současně, jaké provede opatření k nápravě.
11. Podle § 245 odst. 5 zákona pokud zadavatel o námitkách nerozhodne ve lhůtě podle odstavce 1, platí pro účely podání návrhu podle § 250 odst. 1 zákona, že námitky odmítl.
12. Podle § 251 odst. 2 zákona musí být návrh, není-li stanoveno jinak, doručen Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 10 dnů ode dne, v němž stěžovatel obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel námitky odmítnul.
13. Ustanovení § 251 odst. 3 zákona stanoví, že pokud zadavatel o námitkách ve lhůtě podle § 245 odst. 1 zákona nerozhodl, musí být návrh podle § 250 odst. 1 zákona doručen Úřadu a zadavateli nejpozději do 25 dnů ode dne odeslání námitek stěžovatelem.
14. Podle § 257 písm. e) zákona Úřad zahájené řízení usnesením zastaví, jestliže návrh nebyl doručen Úřadu a zadavateli ve lhůtách podle § 251 odst. 2 nebo 3 zákona nebo podle § 254 odst. 3 zákona.
15. Z doložené dokumentace o zadávacím řízení vyplývá, že zadavatel oznámil navrhovateli jeho vyloučení ze zadávacího řízení prostřednictvím dokumentu „Rozhodnutí o vyloučení účastníka zadávacího řízení“ elektronicky podepsaného dne 3. 8. 2021 (dále jen „rozhodnutí o vyloučení“). Z detailu zprávy z elektronického nástroje vyplývá, že předmětné rozhodnutí o vyloučení bylo navrhovateli prostřednictvím elektronického nástroje doručeno dne 3. 8. 2021.

16. Z detailu zprávy z elektronického nástroje vyplývá, že námitky navrhovatele proti jeho vyloučení ze zadávacího řízení ze dne 18. 8. 2021 (dále jen „námitky“) byly zadavateli doručeny dne 18. 8. 2021.
17. Zadavatel odmítl námitky navrhovatele prostřednictvím dokumentu „Rozhodnutí o námitkách proti rozhodnutí zadavatele o vyloučení účastníka ze zadávacího řízení“ elektronicky podepsaného dne 30. 8. 2021 (dále jen „rozhodnutí o námitkách“). Z detailu zprávy z elektronického nástroje vyplývá, že předmětné rozhodnutí o námitkách bylo navrhovateli doručeno téhož dne, tj. 30. 8. 2021.
18. Návrh navrhovatele ze dne 10. 9. 2021 byl do datové schránky Úřadu dodán téhož dne.
19. Podle 251 odst. 2 zákona navrhovatel v případě, kdy se chce domoci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných v zadávacím řízení před uzavřením smlouvy na realizaci veřejné zakázky ze strany Úřadu, musí návrh na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele doručit Úřadu a ve stejnopisu zadavateli do 10 kalendářních dnů ode dne, v němž obdržel rozhodnutí, kterým zadavatel jeho námitky odmítl. Úřad pro úplnost doplňuje, že výjimkou z tohoto postupu je pouze situace, kdy zadavatel o námitkách nerozhodl ve lhůtě podle § 245 odst. 1 zákona, přičemž pak by pro podání návrhu platila lhůta podle § 251 odst. 3 zákona. V šetřeném případě nicméně uvedená situace nenastala, neboť zadavatel obdržel námitky navrhovatele dne 18. 8. 2021 a odmítl je rozhodnutím o námitkách dne 30. 8. 2021 (tj. zadavatel o námitkách rozhodl ve lhůtě podle § 245 odst. 1 zákona). Rozhodnutí o námitkách bylo navrhovateli doručeno dne 30. 8. 2021 prostřednictvím elektronického nástroje. Posledním dnem lhůty pro podání návrhu ve smyslu § 251 odst. 2 zákona proto byl den 9. 9. 2021, avšak Úřad obdržel návrh navrhovatele prostřednictvím datové schránky až dne 10. 9. 2021 v čase 23:45:02 hod., tedy o 1 den později. Pro úplnost Úřad doplňuje, že předmětný návrh navrhovatele obdržel rovněž prostřednictvím datové zprávy (e-mailu) dne 10. 9. 2021 v čase 23:50:07 hod.
20. S ohledem na výše uvedené Úřad konstatuje, že navrhovatel nedoručil Úřadu návrh na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele ve lhůtě stanovené v § 251 odst. 2 zákona, tedy do 9. 9. 2021, nýbrž až dne 10. 9. 2021, a Úřad proto rozhodl o zastavení správního řízení dle § 257 písm. e) zákona, jak je uvedeno ve výroku tohoto usnesení.
21. Pouze pro úplnost a nad rámec výše uvedených skutečností Úřad uvádí, že vzhledem k tomu, že má Úřad najisto postaven okamžik, kdy byl návrh doručen Úřadu, a z tohoto důvodu zastavil správní řízení, nepřistoupil již – s ohledem na zásadu procesní ekonomie vyjádřenou v § 6 odst. 2 správního řádu – k ověřování skutečností souvisejících s povinností doručit stejnopis návrhu ve lhůtě podle § 251 odst. 2 zákona též zadavateli. Úřad však doplňuje, že pokud by tato zákonná podmínka vážící se k úkonu podání návrhu navrhovatelem splněna nebyla, byla by též tato skutečnost samostatným důvodem pro zastavení správního řízení.
22. Úřad pro úplnost poznamenává, že z důvodu procesní ekonomie již považoval za neúčelné stanovit účastníkům řízení lhůtu k vyjádření se k podkladům rozhodnutí ve smyslu § 261 odst. 3 zákona, neboť Úřad je povinen dle § 6 odst. 2 správního řádu postupovat tak, aby nikomu nevznikaly zbytečné náklady a dotčené osoby co možná nejméně zatěžoval. Za situace, kdy je zřejmé, že je dán důvod pro zastavení správního řízení podle § 257 písm. e) zákona, by vyjádření účastníků řízení k otázkám, jejichž závazné posouzení mělo být obsahem rozhodnutí za situace, kdy by nebyl dán důvod pro zastavení správního řízení, a jejichž okruh

(tedy předmět řízení) byl vymezen na základě podaného návrhu navrhovatele, účastníkům řízení mohlo způsobit toliko zbytečné náklady, aniž by takové vyjádření mohlo ovlivnit výsledek správního řízení. Z toho důvodu Úřad lhůtu podle § 261 odst. 3 zákona účastníkům řízení nestanovil.

POUČENÍ

Proti tomuto usnesení lze do 15 dní ode dne jeho doručení podat rozklad k předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, a to prostřednictvím Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže – Sekce veřejných zakázek, třída Kpt. Jaroše 1926/7, Černá Pole, 604 55 Brno. Včas podaný rozklad nemá podle § 76 odst. 5 správního řádu odkladný účinek. Rozklad a další podání účastníků učiněná v řízení o rozkladu se podle § 261 odst. 1 písm. b) zákona zasílají Úřadu výhradně prostřednictvím datové schránky nebo jako datová zpráva podepsaná uznávaným elektronickým podpisem.

otisk úředního razítka

Mgr. Markéta Dlouhá
místopředsedkyně

Obdrží:

1. obec Proboštov, nám. Svobody 700, 417 12 Proboštov
2. Mgr. Martin Horák, advokát, Jandova 208/8, 190 00 Praha 9

Vypraveno dne:

viz otisk razítka na poštovní obálce nebo časový údaj na obálce datové zprávy